

РЕШЕНИЕ

о рассмотрении жалобы <...> на определение от 18.09.2019 об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении

«17» декабря 2019 г. г. Москва

Я, заместитель начальника Правового управления Федеральной антимонопольной службы Крюков Алексей Сергеевич, рассмотрев жалобу <...> на определение от 18.09.2019 об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении, вынесенное Управлением Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее — Московское областное УФАС России) в отношении Акционерного общества «Мособлгаз» (адрес: с.п. Барвихинское, д. Раздоры, 1-й км Рублево-Успенского шоссе, д. 1, корп. Б, этаж 9, кабинет 901, Одинцовский район, Московская область, 143082; ИНН 5032292612, КПП 503201001, ОГРН 1175024034734; дата регистрации в качестве юридического лица - 29.12.2017) (далее - Общество, АО «Мособлгаз»), в отсутствие законного представителя АО «Мособлгаз», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, в присутствии защитников АО «Мособлгаз» <...> по доверенности от 09.01.2019 № 12-07/1307 и <...> по доверенности от 29.12.2018 № 12-07/1405 (далее — защитники АО «Мособлгаз»), которым разъяснены права, предусмотренные статьями 25.1 и 25.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие <...>, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы (далее — Жалоба),

УСТАНОВИЛ:

06.05.2019 Московское областное УФАС России, рассмотрев заявление <...> (вх. от 25.09.2019 № 168923/19) с жалобой на действия АО «Мособлгаз» в части нарушения Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30 декабря 2013 г. № 1314 «Об утверждении Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, а также об изменении и признании утратившими силу некоторых актов

Правительства Российской Федерации» (далее — Правила подключения), вынесло определение об отказе возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 9.21 КоАП.

Не согласившись с указанным определением, <...> обратился в ФАС России с Жалобой.

Решением ФАС России от 28.08.2019 определение Московского областного УФАС России от 06.05.2019 было отменено, материалы обращения <...> направлены на новое рассмотрение.

По результатам нового рассмотрения обращения <...> Московским областным УФАС России вынесено определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении от 18.09.2019.

Не согласившись с указанным определением, <...> обратился в ФАС России с Жалобой на определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении от 18.09.2019 (далее - Определение).

В ходе рассмотрения жалобы Защитники АО «Мособлгаз» против удовлетворения Жалобы возражали, представили письменные пояснения, которые приобщены к материалам рассмотрения жалобы.

Обсудив доводы Жалобы, проверив законность обжалуемого Определения, устанавливая правильность применения Московским областным УФАС России норм материального и процессуального права при рассмотрении заявления и вынесении Определения, а также соответствие выводов, содержащихся в обжалуемом Определении, установленным по делу фактическим обстоятельствам и имеющимся доказательствам и исходя из доводов, содержащихся в Жалобе, оснований для удовлетворения Жалобы и отмены определения Московского областного УФАС России не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 9.21 КоАП нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к магистральным нефтепроводам и (или) магистральным нефтепродуктопроводам, электрическим сетям, тепловым сетям, газораспределительным сетям или централизованным системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения, либо нарушение собственником или иным законным владельцем объекта электросетевого хозяйства правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, либо препятствование собственником или иным законным

владельцем водопроводных и (или) канализационных сетей транспортировке воды по их водопроводным сетям и (или) транспортировке сточных вод по их канализационным сетям - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, ответственность на основании статьи 9.21 КоАП, наступает при нарушении субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к электрическим сетям, тепловым сетям, газораспределительным сетям или централизованным системам горячего водоснабжения и водоотведения, либо при нарушении собственником иным законным владельцем объекта электросетевого хозяйства правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, либо препятствование собственником или иным законным владельцем водопроводных и (или) канализационных сетей транспортировке воды по их водопроводным сетям и (или) транспортировке сточных вод по их канализационным сетям.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП поводами к возбуждению дела об административном правонарушении являются:

- 1) непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения;
- 2) поступившие из правоохранительных органов, а также из других государственных органов, органов местного самоуправления, от общественных объединений материалы, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения;
- 3) сообщения и заявления физических и юридических лиц, а также сообщения в средствах массовой информации, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения (за исключением административных правонарушений, предусмотренных частью 2 статьи 5.27 и статьей 14.52 КоАП).

Согласно части 3 статьи 28.1 КоАП, дело об административном правонарушении может быть возбуждено должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, только при наличии хотя бы одного из поводов, предусмотренных частями 1, 1.1 и 1.3 настоящей статьи, и достаточных данных, указывающих на наличие события административного

правонарушения.

Согласно материалам, послужившим основанием для вынесения определения об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении, ранее в адрес Московского областного УФАС России поступило заявление <...> (вх. от 11.01.2019 № 665/19). По результатам рассмотрения указанного заявления Московским областным УФАС России возбуждено дело № 05-21/13-19 по признакам нарушения Правил подключения.

Согласно материалам дела № 05-21/13-19 об административном правонарушении, между Щебаровым А.Ю.<...> и АО «Мособлгаз» заключен договор от 27.03.2015 № 08/308-206-15 о подключении (технологическом присоединении) объекта капитального строительства, расположенного по адресу: Московская область, Ногинский район, с. Ямкино, ул. Советская д. 1, к сетям газораспределения.

На основании пункта 1.3 договора о подключении объекта к сети газораспределения, срок выполнения мероприятия по подключению (технологическому присоединению) объекта капитального строительства, расположенного по адресу: Московская область, Ногинский район, с. Ямкино, ул. Советская д. 1, составляет 1 год со дня заключения договора при условии надлежащего выполнения сторонами обязательств.

Таким образом, АО «Мособлгаз» надлежало в срок до 27.03.2016 осуществить мероприятия по подключению (технологическому присоединению) объекта капитального строительства, расположенного по адресу: Московская область, Ногинский район, с. Ямкино, ул. Советская, д. 1.

Согласно материалам дела № 05-21/13-19, АО «Мособлгаз» выполнило мероприятия по строительству газопровода-ввода до границ земельного участка заявителя, что подтверждается Актом приемки законченного строительства объекта сети газопотребления от 18.12.2017.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 98 Правил подключения и пунктом 5 договора исполнитель обязан осуществить действия по подключению (технологическому присоединению) не позднее установленного договором о подключении дня подключения (технологического присоединения), но не ранее подписания акта о готовности.

Согласно подпункту «а» пункта 100 Правил подключения, пункту 7 договора от 27.03.2015 № 08/308-206-15, заявитель обязан выполнить установленные в договоре о подключении условия подготовки сети

газопотребления и газоиспользующего оборудования к подключению и надлежащим образом уведомить исполнителя о выполнении технических условия.

В материалах, послуживших основанием для вынесения определения об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении, отсутствуют доказательства выполнения <...> мероприятий по подключению в границах земельного участка, расположенного по адресу: Московская область, Ногинский район, с. Ямкино, ул. Советская д. 1, в срок, установленный договором от 27.03.2015 № 08/308-206-15.

Кроме того, как следует из представленных материалов, технические условия от 13.02.2015 № 206-5/16 на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства к сети газораспределения, полученные <...> 27.02.2015, действительны в течение 2 лет. Таким образом, срок действия технических условий истек 13.02.2017.

Согласно пункту 14 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП», срок давности привлечения к административной ответственности за правонарушение, в отношении которого предусмотренная правовым актом обязанность не была выполнена к определенному сроку, начинает течь с момента наступления указанного срока.

Таким образом, ФАС России соглашается с выводом Московского областного УФАС России о том, что срок привлечения АО «Мособлгаз» за нарушение установленного срока осуществления мероприятий по подключению (технологическому присоединению) объекта капитального строительства, расположенного по адресу: Московская область, Ногинский район, с. Ямкино, ул. Советская, д. 1, ответственность за которое предусмотрена статьей 9.21 КоАП, истек 27.03.2017.

Согласно доводам жалобы, по мнению <...>, противоправные действия АО «Мособлгаз» выражены также в отказе от выполнения принятых на себя обязательств по проведению мониторинга в письме исх. от 14.06.2019 № 2461-ОГ/Н, в котором содержатся незаконные требования предоставить по пункту 10.6.2. СП 62.13330.2011 Акт по форме Ж, предоставить документ об осуществлении строительного контроля, предоставить Акт о техническом состоянии дымохода, которые не предусмотрены договором и Правилами подключения; кроме того, по мнению <...>, незаконные требования АО «Мособлгаз» содержатся также в письме от 29.04.2019 № 1782-02/Н, согласно которому заявителю необходимо предоставить договор о техническом обслуживании

внутридомового газового оборудования (далее - ВДГО) в рамках проведения мероприятий по технологическому присоединению и до проведения пуска газа и до проведения мониторинга.

Указанные доводы Жалобы не содержат оснований для отмены определения Московского областного УФАС России в связи со следующим.

Порядок подключения (технологического присоединения) к сетям газораспределения проектируемых, строящихся, реконструируемых или построенных, но не подключенных к сетям газораспределения объектов капитального строительства определен Правилами подключения.

Пунктом 97 Правил подключения предусмотрено, что мероприятия по подключению объектов капитального строительства к сети газораспределения, предусматриваемые договором о подключении, включают в себя, в том числе, мониторинг исполнителем выполнения заявителем технических условий.

Согласно пункту 98 Правил подключения исполнитель обязан осуществлять мониторинг выполнения заявителем технических условий о присоединении. Осуществление указанных действий завершается составлением и подписанием обеими сторонами акта о готовности сетей газопотребления и газоиспользующего оборудования объекта капитального строительства к подключению (технологическому присоединению) по типовой форме, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 15.06.2017 № 713 «Об утверждении типовых форм документов, необходимых для подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сети газораспределения, и о внесении изменений в Правила подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения».

Согласно подпункту «б» пункта 100 Правил подключения заявитель обязан при мониторинге исполнителем выполнения заявителем технических условий о присоединении представить исполнителю раздел утвержденной в установленном порядке проектной документации (1 экземпляр), включающий в себя сведения об инженерном оборудовании, о сетях газопотребления, перечень инженерно-технических мероприятий и содержание технологических решений (представляется в случае, если разработка проектной документации предусмотрена законодательством Российской Федерации).

Необходимо отметить, что согласно пункту 72 Правил подключения исполнитель не вправе требовать от заявителя представления сведений и документов, не предусмотренных Правилами подключения.

Требования к техническим условиям указаны в пункте 75 Правил подключения и определяют, что технические условия прилагаются к договору о подключении и содержат следующую информацию:

а) характеристики газопровода (диаметр, материал труб, максимальное рабочее давление, протяженность), к которому осуществляется подключение (технологическое присоединение);

б) суммарный максимальный часовой расход газа и отдельно по каждому подключаемому объекту капитального строительства (если их несколько);

в) пределы изменения давления газа в присоединяемом газопроводе;

г) обязательства заявителя по обеспечению подключаемого объекта капитального строительства газоиспользующим оборудованием и приборами учета газа, которые соответствуют обязательным требованиям, установленным законодательством Российской Федерации о техническом регулировании;

д) другие условия подключения (технологического присоединения) к сети газораспределения, включая точку подключения (для заявителей первой категории, а также в случае отсутствия необходимости строительства исполнителем сети газораспределения до границ земельного участка заявителя).

Приведенный перечень не содержит указаний на необходимость включения в технические условия требований, предусмотренных ведомственными нормативными актами.

Следовательно, при проведении мониторинга исполнения заявителем технических условий исполнитель не вправе требовать у заявителя предоставления документов, не предусмотренных Правилами подключения.

По вопросу необходимости заключения договора о техническом обслуживании и ремонте внутридомового и (или) внутриквартирного газового оборудования для завершения подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства заявителей ФАС России считает необходимым указать следующее.

Согласно пункту 62 Правил подключения договор о подключении является публичным и заключается в порядке, установленном Гражданским Кодексом Российской Федерации (далее — ГК РФ), с соблюдением особенностей, определенных Правилами подключения.

Пунктом 97 Правил подключения установлен исчерпывающий перечень

мероприятий по подключению объектов капитального строительства к сети газораспределения, предусмотряемых договором о подключении.

Завершающим этапом подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сети газораспределения является осуществление исполнителем фактического присоединения и составление акта о подключении (технологическом присоединении).

В соответствии с пунктом 104 Правил подключения запрещается навязывать заявителю услуги и обязательства, которые не предусмотрены Правилами подключения.

Пунктом 2 Правил подключения определено, что «фактическое присоединение» - комплекс технических мероприятий, обеспечивающих физическое соединение (контакт) сети газораспределения исполнителя или сети газораспределения и (или) сети газопотребления основного абонента с сетью газопотребления объекта капитального строительства заявителя с осуществлением пуска газа в газоиспользующее оборудование заявителя.

Таким образом, необходимым условием для завершения подключения (технологического присоединения) является осуществление пуска газа в газоиспользующее оборудование заявителя.

Вместе с тем отношения, возникающие при поставке газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан в соответствии с договором о поставке газа, а также особенности заключения, исполнения, изменения и прекращения договора, его существенные условия, а также порядок определения объема потребленного газа и размера платежа за него регламентированы Правилами поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 21.07.2008 № 549 (далее — Правила поставки газа).

Пунктом 14 Правил поставки газа предусмотрено, что в случае если первая фактическая подача газа абоненту-гражданину имела место до оформления договора, такой договор считается заключенным с момента первого фактического подключения внутридомового газового оборудования в установленном порядке к газораспределительной (присоединенной) сети.

Следовательно, началом осуществления газоснабжения объекта капитального строительства является его фактическое подключение (врезка и пуск газа) к сети газораспределения.

Аналогичная норма содержится в части 1 статьи 540 ГК РФ согласно которой в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети.

Правилами поставки газа и Правилами пользования газом в части обеспечения безопасности при использовании и содержании внутридомового и внутриквартирного газового оборудования при предоставлении коммунальной услуги по газоснабжению, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 14.05.2013 № 410 (далее — Правила пользования газом), в качестве обязательного условия осуществления газоснабжения устанавливается необходимость организации деятельности по техническому обслуживанию и ремонту внутридомового и (или) внутриквартирного газового оборудования.

Так, в силу пунктов 7, 8, 9 Правил поставки газа для заключения договора о поставке газа заинтересованное физическое или юридическое лицо (заявитель) представляет газоснабжающей организации копию договора о техническом обслуживании и ремонте внутридомового и (или) внутриквартирного газового оборудования.

В соответствии с пунктами 6, 16 Правил пользования газом техническое обслуживание и ремонт внутридомового и (или) внутриквартирного газового оборудования осуществляется на основании договора о техническом обслуживании и ремонте внутридомового и (или) внутриквартирного газового оборудования, заключаемого между заказчиком и исполнителем.

Таким образом, заключение договора о техническом обслуживании и ремонте внутридомового и (или) внутриквартирного газового оборудования являются обязательным условием при газоснабжении домовладения (эксплуатации газового оборудования), но, в силу действующих Правил подключения, отсутствие такого договора не может являться основанием для отказа в завершении технологического присоединения.

Вместе с тем, как уже было отмечено выше, указанные письма ООО «Мособлгаз» направлены <...> после истечения срока действия договора и технических условий, вне процедуры подключения (технологического присоединения), в связи с чем направление таких писем не может быть расценено как нарушение процедуры подключения (технологического присоединения), предусмотренной Правилами.

Переписка между <...> и АО «Мособлгаз» (филиалом «Ногинскмежрайгаз»), на которую ссылается <...> в своей жалобе, а именно — письма от 29.04.2019 № 1782-02/Н и от 14.06.2019 № 2461-ОГ/Н - не свидетельствуют о продлении срока действия Договора и технических условий, а также не содержат условий о внесении изменений в Договор в части изменения сроков подключения объекта к сети газораспределения.

Также в представленных материалах отсутствуют доказательства совершения АО «Мособлгаз» действий, которые свидетельствовали бы о признании договора действующим и о продолжении процедуры подключения (технологического присоединения) объекта <...>.

В соответствии с частью 1 статьи 24.5 КоАП производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению, в том числе при истечении срока давности привлечения к административной ответственности.

Принимая во внимание установленные обстоятельства и представленные доказательства, основания для отмены определения Московского областного УФАС России от 18.09.2019 отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 30.7 КоАП,

РЕШИЛ:

Определение Московского областного УФАС России от 18.09.2019 об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении в отношении АО «Мособлгаз» оставить без изменения, жалобу <...> без удовлетворения.

В соответствии с частью 4 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.9 и статьей 30.3 КоАП решение о рассмотрении жалобы на определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении может быть обжаловано в суде по месту рассмотрения жалобы в течение десяти суток со дня вручения или получения копии решения.

Заместитель начальника

Правового
управления

А.С. Крюков